

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学号: 12920061150447

UDC _____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

精神暴力法律问题研究

Research on Legal Issues of Mental Violence

作者姓名: 翁砺婧

指导教师姓名: 蒋 月 教 授

专 业 名 称: 民 商 法 学

论文提交日期: 2009 年 4 月

论文答辩时间: 2009 年 月

学位授予日期: 2009 年 月

答辩委员会主席: _____

评 阅 人: _____

2009 年 4 月

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为()课题(组)的研究成果,获得()课题(组)经费或实验室的资助,在()实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

（ ） 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，于
年 月 日解密，解密后适用上述授权。

（ ） 2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

中文摘要

关于家庭暴力，国内外都已经有了大量的研究，并产生了众多的理论与实践成果。虽然精神暴力问题一直蕴涵在家庭暴力问题之中，也得到了全球的广泛关注。但迄今为止，对于它还没有一个统一或说是很权威的定义，甚至也没有一个单独的定义。就我国来说，虽然精神暴力问题已经引起了社会的普遍关注，但迄今为止，我国各界还未对其赋予足够的重视，故笔者意对精神暴力法律问题进行较为全面系统的研究，通过借鉴其他国家和地区的相关规定，结合我国的具体情况，为更好地设计该制度提供理论上的依据和实践上的建议。

本文除前言与结语外，一共包括四章。

第一章是有关精神暴力的概述，包括精神暴力的概念、精神暴力的认定标准、精神暴力的类型、精神暴力的成因与后果等。作者认为精神暴力可归纳为是家庭成员之间实施的精神上的不法侵害行为，其根据不同的划分标准可分为不同的类型，其形成有着社会、经济、制度、心理、生理、历史等多方面的原因，其不但损害受害者的身心健康，亦影响社会的稳定团结，后果十分严重。

第二章为若干国家或地区对于反精神暴力的立法与社会实践活动，归纳并比较了英国、美国、法国、日本和中国台湾等地区对于反精神暴力的经验，指出这些国家或地区在反精神暴力中采取的许多措施如制定专门的家庭暴力法律法规、规定针对精神暴力的“民事保护令”等是很值得我们国家借鉴的。

第三章归纳总结了我国关于反精神暴力的立法与社会实践，提出我国在反精神暴力方面存在的欠缺与不足。该不足主要表现在公众意识淡薄、法律法规不完善、执法力度不强和学术研究不够深入等方面。

第四章从原则入手，具体从立法司法、社会救助与社会观念三个层面论述了我国在反精神暴力上的完善建议与措施，以求在全社会真正消灭精神暴力，实现人与人之间的真正平等与和谐。

关键词：家庭精神暴力；法律认定；法律干预

厦门大学博硕士论文摘要库

Abstract

There are already many researches about family's violence in and abroad, and a lot of achievement both about theory and practices are produced. Although the issues of mental violence which are always included in the issues of family's violence is also paid much attention all over the world, it doesn't have a unified or authorized definition, either a single definition. As for our country, the problem of mental violence has already raised widespread attention in society, but people of many careers have not placed enough importance on it. So, I plan to do more comprehensive and systematic researches on the issues of mental violence. By using the relative rules of other countries and districts for reference, and considering the specific circumstances of our country, I would like to offer the theoretical basis and practical advices for designing the system better.

This article includes four chapters besides the preface and the conclusion.

Chapter one is the introduction of mental violence including the definition of mental violence, the standards to identify mental violence, the types of mental violence, the causes and the consequences of mental violence. The author thinks that mental violence is the illegal infringement practiced by family members. The causes of mental violence include social, economical, systematical, mental, physical, historical and other factors. And, mental violence will not only harm the victim's mental and physical health, but also will cause damage to stability of the society.

Chapter two is about the legal and social practices of opposing mental violence in several countries and districts, summarizing and comparing the experiences about opposing the mental violence of England, America, France, Japan and the Taiwan district of China. The author thinks that the measures adopted by these countries or districts such as establishing special laws for family's violence and setting up civil protection order are worth learning for our country.

Chapter three summarizes the legal and social practices of opposing mental violence in our country, and points out the defects of our country as for it. These defects include the ignorance of the public, the imperfect factors of the legislation, the inadequate enforcement of the law and the shallowness of the academic researches.

Chapter four begin with the principles, specifically addressing the advices on

perfecting the measures of opposing mental violence in our country through three angles including legislation, social assistance and social concept, hoping to really eliminate mental violence in our country and realize the true equality and harmony between people.

Key words: Family, Mental violence, Legal identification, Legal interference.

厦门大学博硕士论文摘要库

目 录

前 言	1
第一章 精神暴力概述	2
一、精神暴力的概念	2
二、精神暴力的类型与认定标准	4
（一）精神暴力的类型	4
（二）精神暴力的认定标准	5
二、精神暴力的特点与后果	9
（一）精神暴力的特点	9
（二）精神暴力的后果	11
三、精神暴力的成因	12
（一）家庭暴力产生的共同原因	12
（二）精神暴力产生的特有原因	15
第二章 反精神暴力法律实践的国际比较	17
一、国际条约中的反精神暴力法律实践	17
（一）《消除对妇女歧视公约》和《消除对妇女一切形式歧视公约》 ..	17
（二）《到 2000 年提高妇女地位内罗毕前瞻性战略》	18
（三）《维也纳宣言和行动纲领》和《消除对妇女暴力宣言》	18
（四）《行动纲领》	19
二、英国	20
（一）反精神暴力立法	20
（二）反精神暴力实践	22
三、美国	23
（一）反精神暴力立法	23
（二）反精神暴力实践	24
四、法国	26
（一）反精神暴力立法	26

(二) 反精神暴力实践.....	26
五、日本	27
(一) 反精神暴力立法.....	27
(二) 反精神暴力实践.....	27
六、中国台湾	28
(一) 反精神暴力立法.....	28
(二) 反精神暴力实践.....	29
第三章 我国反精神暴力的现状分析	31
一、我国反精神暴力立法概况	31
二、我国的反精神暴力实践	33
三、我国反精神暴力面临的问题与困境	34
(一) 公众对于精神暴力的意识较淡薄.....	34
(二) 法律法规不完善且可操作性差.....	35
(三) 执法力度不强.....	36
(四) 学术研究还不够深入系统.....	36
第四章 我国反精神暴力的对策建议	38
一、干预精神暴力的原则	38
(一) 国家有限干预原则.....	38
(二) 意思自治原则.....	38
(三) 综合防治原则.....	39
二、干预精神暴力的具体措施	39
(一) 立法干预精神暴力的措施.....	39
(二) 对精神暴力受害人的社会救助.....	42
(三) 社会观念层面.....	43
结 论.....	46
参考文献.....	47

CONTENTS

Preface	1
Chapter 1 The Introduction of Mental Violence	2
Subchapter 1 The Definition of Mental Violence	2
Subchapter 2 The Types and the Identifying Criteria of Mental Violence	4
Section 1 The Types of Mental Violence	4
Section 2 The Identifying Criteria of Mental Violence	4
Subchapter 3 The Characteristics and Consequences of Mental Violence	9
Section 1 The Characteristics of Mental Violence	9
Section 2 The Consequences of Mental Violence	11
Subchapter 4 The Causes of Mental Violence	12
Section 1 The Common Causes of Family's Violence	12
Section 2 The Special Causes of Mental Violence	15
Chapter 2 The International Comparison of Anti-Mental Violence's Legislation and Practices	17
Subchapter 1 The Legislation and Practices of Anti-Mental Violence in International Treaties	17
Section 1 Convention on the Elimination of Discrimination against Women and Convention on the Elimination of All Forms of Discrimination against Women.....	17
Section 2 The Nairobi Forward-Looking Strategies for the Advancement of Women to the Year 2000.....	18
Section 3 The Vienna Declaration and Program of Action and The Declaration of Elimination of Violence against Women	18
Section 4 Program of Action	19
Subchapter 2 England	20
Section 1 The Legislation of Anti-Mental Violence.....	20
Section 2 The Practice of Mental Violence.....	22
Subchapter 3 America	23
Section 1 The Legislation of Anti-Mental Violence.....	23

Section 2	The Practice of Mental Violence.....	24
Subchapter 4	France.....	26
Section 1	The Legislation of Anti-Mental Violence.....	26
Section 2	The Practice of Mental Violence.....	26
Subchapter 5	Japan	27
Section 1	The Legislation of Anti-Mental Violence.....	27
Section 2	The Practice of Mental Violence.....	27
Subchapter 6	Taiwan of China.....	28
Section 1	The Legislation of Anti-Mental Violence.....	28
Section 2	The Practice of Mental Violence.....	29
Chapter 3	The Status Quo of Anti-Mental Violence in Our Country	31
Subchapter 1	The Legislation of Anti-Mental Violence in Our Country	31
Subchapter 2	The Practices of Anti-Mental Violence in Our Country	33
Subchapter 3	The Problem of Anti-Mental Violence in Our Country	34
Section 1	The Ignorance of the Public.....	34
Section 2	The Imperfect Factors of Legislation	35
Section 3	The Inadequate Enforcement of Law	36
Section 4	The Shallowness of the Academic Researches.....	36
Chapter 4	The Advices of Anti-Mental Violence in Our Country..	38
Subchapter 1	The Principles of Anti-Mental Violence	38
Section 1	The Principle of Limited Interference by the Government.....	38
Section 2	The Principle of Autonomy of Will.....	38
Section 3	The Principle of Comprehensive Control.....	39
Subchapter 2	The Specific Measures of Anti-Mental Violence.....	39
Section 1	The Legal Improvement of Anti-mental Violence.....	39
Section 2	The Social Assistance to the Victims	42
Section 3	The Improvement of Social Concept	43
Conclusion	46
Bibliography	47

前言

精神暴力是全社会共同关心的社会问题。精神暴力一直在以各种形式、在各种地方存在着。中国法学会《针对妇女的家庭暴力行为状况调查》和《针对妇女的家庭暴力法律干预状况调查》的结果显示，针对妇女的家庭暴力行为在中国较为普遍，且其中的精神暴力多于身体暴力。浙江、湖南、甘肃三省的“对妇女的家庭暴力调查结果报告”亦指出：夫妻之间起冲突时，没动手，也会存在不同程度和形式的精神暴力，如果将暴力形式分为三种的话，精神暴力发生频率最高，身体暴力次之，性暴力发生比率最低。

目前，精神暴力已在家庭暴力中占据了相当大的比例，成为现代家庭中存在的一种潜在危机，对受害者、其他家庭成员、社会秩序等造成了很大的危害。遗憾的是，由于精神暴力的隐蔽性与其造成损害的无形性，精神暴力在中国乃至世界都还未引起足够与其危害相抗衡的重视。我在电视台的法制栏目工作了一段时间，在工作中常接触到妇联和司法机关的同志，也解了一些有关精神暴力方面的案件。这些案例让我的心情很沉重，给了我许多思考，有很多感触。我就想我应该为反对精神暴力做些研究工作。精神暴力的研究，在理论上，有助于构建反精神暴力的理论框架；在实践上，有助于提升人们的人权与平等自由意识，加强反精神暴力的立法及司法工作，从根本上预防和减少精神暴力的发生，构建和谐的家庭与社会环境，推动社会的健康发展。

在厦门大学法学院学习的日子里，反对精神暴力的思考在我脑海里一直没有中断过。通过学习，使我得以把发生在身边的案例和所学的理论联系起来。经过反复深入思索，我发现精神暴力所以猖獗，所以久治不愈，其原因固然很多，但是我认为最关键的问题是观念上的漠视、立法上的欠缺和社会救助上的缺位，这三个问题使受害人始终处于一个非常被动的地位。于是，我得出了必须从社会挂念上、立法上和社会救助上多管其下消灭精神暴力的结论。

经过半年的努力，我收集了许多有关资料，参考了许多著作文章，反复推敲自己的观点和文章的逻辑结构，有针对性地归纳了自己理论上的依据，最后总结和比较有关立法，提出了自己的关于反对精神暴力的一些建议。

第一章 精神暴力概述

一、精神暴力的概念

关于家庭暴力，国内外都已经有了大量研究，并产生了众多的理论与实践成果。1993 年联合国大会通过的《消除对妇女家庭暴力宣言》第 2 条 a 项提供了第一个有关家庭暴力的官方定义：家庭暴力是指“在家庭内发生的身心方面和性方面的暴力行为，包括殴打、在家庭中对女童的性虐待、因嫁妆而引起的暴力行为、强奸配偶、阴蒂割除和其他有害于妇女的传统习俗、非配偶的暴力行为和与剥削有关的暴力行为。”其第一条还对暴力行为进行了解释，即：“本《宣言》中，‘对妇女的暴力行为’一词是指以性别为基础的，导致或可能导致妇女在身体上、性或心理上受到伤害或痛苦的暴力，包括行为的威胁、胁迫或蛮横剥夺自由，无论发生在公共或私人生活领域。”我国 2001 年修订后的婚姻法也规定：禁止家庭暴力。最高人民法院 2001 年 12 月 25 日颁布的《关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉若干问题的解释（一）》中将“家庭暴力”界定为是“指行为人以殴打、捆绑、残害、强行限制人身自由或者其他手段，给其家庭成员的身体、精神等方面造成一定伤害后果的行为”。可见，不管是在国际还是国内的立法上，家庭暴力都包括了身体暴力与精神暴力，“精神暴力”已成为“家庭暴力”中的一个分支，成为“家庭暴力”的题中应有之义。

虽然精神暴力问题一直蕴涵在家庭暴力问题之中，也得到了全球广泛关注。但迄今为止，对于它还没有一个统一或说是权威的定义，甚至也没有一个单独的定义，有关精神暴力的定义，只能是从家庭暴力的定义中分割出来。又由于各国家地区对家庭暴力的定义并不相同，这便导致了各国家地区对精神暴力的界定也不尽相同。

例如：联合国《消除对妇女家庭暴力宣言》将家庭暴力定义为“在家庭内发生的身心方面和性方面的暴力行为”，其中所说的“在家庭内发生的心理方面的暴力”就可认为是其对于精神暴力的定义归纳。美国《家庭暴力标准法》将家庭暴力定义为“家庭成员实施以下之一行为的构成家庭暴力，但家庭成员的自卫行为不视为家庭暴力：（1）、企图造成家庭成员人身伤害的；（2）、令家庭成员产生

生理或心理上的恐惧；(3)、通过暴力、以暴力相威胁或胁迫对家庭成员实施非自愿的性行为”。^①可知，美国《家庭暴力标准法》中精神暴力的定义可归纳为：家庭成员实施的令家庭成员产生生理或心理上的恐惧的行为。英国皇家警察督察提供的家庭暴力定义为：曾经或现有亲密关系的伴侣之间发生的身体、性、情感或经济方面的伤害行为。^②由此看来，英国将精神暴力理解为是曾经或现有亲密关系的伴侣之间发生的情感方面的伤害行为。加拿大立法界定家庭暴力为“由施暴者使用暴力、胁迫、懈怠或疏忽等方式对其他人的行为，该行为对于被侵犯人在生理和心理上的完整性和她的权利、自由以及情感都有损害。”可见，加拿大对于精神暴力的界定是由施暴者实施的对被侵犯人在心理上的完整性或情感等有所损害的行为。^③新西兰 1995 年 12 月获得通过并于 1996 年 7 月施行的《家庭暴力法》对家庭暴力作出了较为宽泛的解释，在内容方面包括了身体、性和心理伤害。^④这其中，心理伤害也就是本文所要论述的精神暴力。澳大利亚联邦法律改革委员会于 1986 年撰写了“家庭暴力”的报告，家庭暴力被定义为出于本报告之目的家庭暴力系指一成年人对另一人两人为已婚配偶或有事实上的恋爱关系犯下的实际的或威胁的暴力行为。它包括所有暴力接触或威胁的接触，从一次殴打至杀害不等——精神暴力包括不断的口头虐待、骚扰、过度支配占有、隔离孤立和剥夺物质与经济资源。^⑤台湾“家庭暴力防治法”将家庭暴力定义为家庭成员间实施身体或精神上不法侵害之行为。^⑥可见，台湾“家庭暴力防治法”认为精神暴力是指家庭成员间实施的精神上的不法侵害之行为。我国最高人民法院 2001 年 12 月 25 日颁布的《关于适用〈中华人民共和国婚姻法〉若干问题的解释(一)》中则将“家庭暴力”界定为是“指行为人以殴打、捆绑、残害、强行限制人身自由或者其他手段，给其家庭成员的身体、精神等方面造成一定伤害后果的行为”。这说明，我国最高人民法院将精神暴力定义为是指行为人以各种手段给家庭成员的精神造成一定伤害后果的行为。

参考以上资料，笔者认为，以上各个国家或地区对于精神暴力的定义虽然在

^①Model code on Domestic and Family Violence: General Provisions Sec. 102. Definitions. 1.

^②黄列.家庭暴力:从国际到国内的应对(上)[J].环球法律评论, 2002,(1):22.

^③李明舜.婚姻中的救助措施与法律责任[M].北京:法律出版社,2001.230.

^④巫昌祯,杨大文.防治家庭暴力研究[M].北京:群众出版社, 2000.48-49.

^⑤同上。

^⑥台湾 1998 年《家庭暴力防治法》第 12 条。

言辞上多有不同，但多不脱离两个基本要素：其一，精神暴力应发生于家庭成员包括亲密伴侣之间；其二，精神暴力是指对受害人实施的精神上的侵害行为。因此，笔者赞同将精神暴力的概念界定为家庭成员之间实施的精神上的不法侵害行为。虽然精神暴力是精神上的不法侵害行为，很多时候都存在于无形之中，但其对人的伤害并不因此而少于身体暴力，其影响反而较身体暴力更加深远，因此也有人将其称为“隐形暴力”、“隐形恶魔”或“安详的暴力”、“隐蔽的暴力”等。^①

二、精神暴力的类型与认定标准

（一）精神暴力的类型

世界上存在的每个事物，从不同的角度，都可以划分为不同的几种类型，精神暴力也不外如是。

从存在形式来划分，精神暴力可分为结合其它家庭暴力一并进行的精神暴力与单独进行的精神暴力两种类型。众所周知，家庭暴力大致可分为身体暴力、性暴力与精神暴力等多种形式。而精神暴力可能以辱骂等纯精神伤害的方式单独进行，也就是说，精神暴力并不直接接触和伤害受害人的身体，而是间接地使其经历精神和心理方面的伤害；也可能与身体暴力、性暴力等暴力形式相交织而进行，甚至可能隐藏在其它暴力形式的进行过程中而不流于表面，也就是说，其它暴力在接触和伤害受害人的身体时，同时也伤害了受害人的精神和心理。本文在论及精神暴力时，是包涵以上这两种精神暴力的。

从受害对象来看，精神暴力可分为针对妇女的精神暴力、针对儿童的精神暴力、针对老人的精神暴力和其他亲密人群间的家庭暴力四种类型。妇女、儿童和老人在家庭关系中由于年龄、体力、收入、传统观念等各种因素的影响，较容易陷入弱势地位，因此也较容易成为精神暴力的受害者。当然，随着妇女社会地位的提高，针对家庭中男性的精神暴力也在逐年增加，亦成为社会关注的另一个议题。另外，这四种类型间往往存在交叉，如老年父母中的母亲，既是妇女，又是老人。

^①周伟文.沉默女性性别透镜中的家庭暴力[M].河北:河北人民出版社,2001.66.

（二）精神暴力的认定标准

关于精神暴力的认定标准，我国 2001 年 12 月 27 日施行的最高人民法院关于《适用(中华人民共和国婚姻法)若干问题的解释》第 1 条已有了明确规定，即：行为人实施殴打、捆绑、残害、强行限制人身自由或者其他手段，并对家庭成员的身体、精神等方面造成一定伤害后果，即构成家庭暴力。

有学者认为，司法解释所确定的上述衡量标准值得商榷，只要行为人对家庭成员实施了不法侵害行为就应当构成家庭暴力，其所造成的后果并不影响家庭暴力的认定。^①可笔者认为，上述学者的观点违反了民法上的“有损害才有赔偿”原则，有欠考虑。精神暴力的构成，笔者认为，还是应从传统的侵权“四要件说”，即要构成精神暴力，应具有主观过错、违法行为、损害后果和因果关系这四个要件。

从主观过错上来看，实施精神暴力者在主观上应具有过错，且一般应为故意，家庭成员间因不冷静或其它琐事言语过激，不慎伤害对方感情这种情况，因其主观故意的欠缺，一般不应认定为精神暴力，但如果一方是为达到离婚或其他非法目的，故意使用消极手段或语言刺激对方，造成其心理压力、精神恐惧的，应当认定行为人具有实施精神暴力的故意。

从违法行为看，实施精神暴力者的违法行为可分为作为与不作为两种，作为包括言语侮辱或刺激、进行身体暴力或性暴力以使家庭成员的精神受到伤害等，不作为则表现为冷漠、逃避责任等，如丈夫恶意逃避家庭责任，却以不回家、不承担经济费用、断绝音讯等方法折磨妻子，使妻子的精神遭受严重打击等。

从损害后果来看，构成精神暴力，如最高院的司法解释，一般应有一定的损害后果。至于损害后果要达到何种程度才可诉诸法律，这应由法律参考医学专家的意见，划分轻重程度，进行细化规定。对精神伤害后果的鉴定，可考虑受害者所遭受精神损害和精神痛苦的程度来作出。一般来说，精神活动表现在认知和思维活动、情感活动、意志和行为活动三方面，简称知、情、意。异常的精神活动同样表现为这三方面的障碍，即为精神症状。常见的精神症状有以下几种：

^①张莉.家庭暴力问题研究(硕士学位论文)[D].厦门:厦门大学,2002.4.

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库